

论
网
络
犯
罪
及
其
刑
法
防
控

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X200408157

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论网络犯罪及其刑法防控

Talk about the cyber crime and its penal codes
defends to control

谢叶强

谢
叶
强

指
导
教
师
:
古
祖
雪
教
授

指导教师姓名: 古祖雪教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2007 年 10 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

厦
门
大
学

2007 年 10 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内 容 摘 要

随着互联网的扩展和广泛应用，进入数字化网络空间的人越来越多，人类社会的活动内容和方式发生了巨大的改变，社会信息化对政治、经济、文化和科学等各项社会活动产生了深远的影响。在网络给人类带来巨大社会效益和经济效益的同时，社会信息化又使人类处于空前的困境中，网络相关犯罪出现在社会各领域并迅速泛滥，成为危害性极大的新型犯罪。如何有效地运用法律手段防范网络犯罪的发展势头，以保护和促进社会秩序的稳定及经济建设的健康有序发展，已引起世界各国的高度关注。

本文共分三部分。第一部分是网络犯罪的概念、形式及其特点。先对网络犯罪的概念予以界定，指出网络犯罪行为应包括的范围；接着将网络犯罪形式分为两种：一种是原发模式的网络犯罪；一种是传统模式的网络犯罪；然后对网络犯罪的特点进行分析，以使读者在网络犯罪状况的基础上对网络犯罪有较深层次上的理解。

第二部分是网络犯罪的原因。通过对网络犯罪特点的分析，从技术、经济、伦理道德、法制等方面总结出网络犯罪的主要原因，以使读者能客观、全面地认识网络犯罪问题的复杂性，掌握网络犯罪规律，增加防控网络犯罪的能力。

第三部分是对网络犯罪的刑法防控。先分析世界各国对网络犯罪的刑事立法状况，接着介绍我国有关网络犯罪的立法状况，最后对我国的网络犯罪提出相应防范建议。提出应修改我国有关网络犯罪的现有刑法条文，适当加大量刑力度、提高法定刑、扩大刑罚种类，并完善网络犯罪的罪名体系。

关 键 词：网络犯罪；犯罪原因；刑法防控

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Expand along with the Internet and extensive application, enter the person who the numeral turns the cyberspace more and more, mankind the social movable contents and ways took place the huge change, the society is information-based to the politicses, the economy, culture and science etc. various social activities produced the profound influence. At the time of network bringing huge social performance and economic performance for mankind, the society is information-based to make mankind be placed in again in the unprecedented predicament, the related crime of network appears to combine to overflow quickly in social each realm, becoming endangering the biggest new crime. How make use of the development power head that the law means guards against the cyber crime availably, to protect and promote the stable and economic construction of the social order to have the preface development healthily, have already caused the deep concern of the international community.

This text is total to is divided into three parts. The first part is concept, form and its characteristicses of the cyber crime. Give the define to the concept that network commit crime first, point out the scope that the network criminal offence should include;Is divided into the cyber crime form two kinds of immediately after: A kind of is the cyber crime of the original hair mode; A kind of is the cyber crime of the traditional mode; Then carry on the analysis to the characteristics that network commit crime, to make the reader to commit crime to the network on the foundation of the cyber crime condition comprehension of have the deeper time.

The second part is the reason of the cyber crime. Pass the analysis to the cyber crime characteristics, tally up the main reason of a cyber crime from the technique, economy, ethics morals, legal system...etc., to make the reader the ability is objective and knows the complexity of the cyber crime problem completely, controlling the cyber crime regulation, increasing to defend the ability of control the cyber crime.

The third part is a penal code that commits crime to the network to defend to control. Analyze the international community first to the pertaining to crime lawmaking condition that cyber commit crime, immediately after introduce the

relevant cyber of our country the lawmaking condition of the crime, end to our country of cyber crime put forward correspond to guard against the suggestion. Put forward should modify the relevant network of our country crime of existing penal code ruling, the appropriate enlargement quantity strength, raise the legal and extend the penalty category, and the criminal charges system of the perfect cyber crime.

Key Words: The cyber crime; Crime reason; The penal code defends to control

目 录	
前 言	1
第一章 网络犯罪的概念、形式及其特点	2
第一节 网络犯罪的概念	2
第二节 网络犯罪的形式	3
第三节 网络犯罪的特点	4
一、犯罪主体高智能性	4
二、低风险、高回报性	4
三、严重的社会危害性和不可预计性	5
四、网络犯罪的隐蔽性	6
五、广域性及跨国性	6
第二章 网络犯罪的原因	8
第一节 技术原因：互联网安全性能的缺陷及系统软件漏洞 为网络犯罪提供了可乘之机	8
第二节 经济原因：网络信息与财产的集中性极大地刺激了 网络犯罪的发生	9
第三节 伦理道德原因：网络社会里传统伦理道理观念的转变 使网络犯罪丧失了最基本的防范底线	10
第四节 法制原因：法制的滞后使网络犯罪的防范及打击力度不够	10
第三章 对网络犯罪的刑法防控	12
第一节 国外关于网络犯罪的立法状况	12
一、美国	12
二、英国	13
三、德国	14
四、日本	14
五、法国	15

六、网络犯罪国际公约	15
第二节 我国有关网络犯罪的立法状况	16
第三节 建立我国网络犯罪的刑法预防体系	17
一、对现有刑法条文的完善	18
二、适当加大量刑力度，提高法定刑，扩大刑罚种类	20
三、明确单位可以成为网络犯罪的主体	22
四、完善网络犯罪的罪名体系	23
结 语	27
参考文献	28

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Concept, form and its characteristics of the cyber crime	2
Subchapter 1 The concept of cyber crime	2
Subchapter 2 The form of cyber crime	3
Subchapter 3 The characteristics of the cyber crime	4
Section 1 High intelligence of the crime corpus	4
Section 2 Low risk, high repay	4
Section 3 Serious social bane and can't anticipate	5
Section 4 Concealment of the cyber crime	6
Section 5 Wide area and multinational	6
Chapter 2 The reason of the cyber crime	8
Section 1 Technique reason:The Internet blemish and the system software loopholes of the safe function are for the network the machine that committed crime to provide and can multiply	8
Section 2 Economic reason :The network information and the concentration of the property biggest the aroused the occurrence of the cyber crime	9
Section 3 Ethics morals reason:The network society in the traditional ethics truth the change of the idea makes cyber commit crime lose to guard against the bottom line most basically	10
Section 4 Legal system reason:The legal system makes cyber commit crime behind of guard against and fight the not enough strength	10
Chapter 3 Defends to control to the penal code that cyber commit crime	12

Subchapter 1	Abroad concerning the lawmaking condition that	
	cyber commit crime	12
Section 1	the United States	12
Section 2	England.....	13
Section 3	Germany	14
Section 4	Japan.....	14
Section 5	France.....	15
Section 6	The cyber commit crime international convention.....	15
Subchapter 2	Our country the lawmaking condition that	
	relevant cyber crime	16
Subchapter 3	Establishment our country the penal code that	
	cyber crime prevention system	17
Section 1	To the existing penal code ruling of perfect	18
Section 2	The appropriate enlargement quantity strength, raise the legal, extend the penalty category	20
Section 3	The explicit unit can become the corpus of the cyber crime	22
Section 4	The criminal charges system of the perfect cyber crime	23
Conclusion		27
Bibliography		28

前 言

20 世纪末,随着科学技术的发展,计算机与网络技术的出现将人类文明带进一个电脑科技和电子通讯相结合的新纪元。象其他高科技一样,网络技术本身也是中性的,它既能造福人类,也能祸害人类。网络在给我们生活带来巨大进步的同时,也为犯罪提供了一个新的犯罪平台,产生了一种新的犯罪类型——网络犯罪。网络提供了以前不可能发生的反社会和实施犯罪的新领域、新方式和新途径,为违法犯罪行为提供了前所未有的新机会和以传统方式难以挖掘的新潜力,特别是 20 世纪 90 年代以来国际互联网的飞速发展,网络犯罪活动日益增多,严重危及网络的生存和安全运行,成为危害性极大的新型犯罪之一。^①

网络犯罪给世界各国造成了严重危害,引起了国际社会的高度关注。许多国家为此设立了特别法律机构,制定了专门的刑事立法。同时,一些国际组织也积极行动,推动共同控制网络犯罪的司法合作机制。而我国也于 1997 年对刑法修订后,规定了五种网络犯罪相关罪名,填补了我国刑法在网络犯罪领域的空白。但由于时代发展迅速,尤其在信息高新技术日新月异的今天,涌现出许多更新的技术,相应也会出现许多新的无法预测的网络犯罪。如何有效地运用法律手段防范这些网络犯罪的发展势头,已成为当今司法制度面对的一大难题。本文拟结合网络犯罪的特点、形式以及网络犯罪产生的原因,分析世界各国相关刑事立法状况,并对我国的网络犯罪提出相应防范建议,希望有助于网络执法与司法实践。

^① 殷伟、张莉.手把手教您计算机安全技术 [M].北京:电子工业出版社,1997.12.

第一章 网络犯罪的概念、形式及其特点

第一节 网络犯罪的概念

关于网络犯罪，各国均有不同的定义，美国将网络犯罪定义为“任何在犯罪、调查或起诉过程中，必须具备特别电脑网络技术知识的不法行为”。^①日本将“对非法连接计算机网络系统的通讯电缆等附带设备的犯罪，以及所有消除、改换现金卡、信用卡的磁条部分的犯罪”界定为计算机网络犯罪行为。^②瑞典给网络犯罪的定义是“通过网络侵犯个人隐私的行为”。^③而在 2001 年 11 月通过的欧洲理事会《关于网络犯罪的公约》中将网络犯罪的内涵，界定为“危害计算机系统网络和数据保密性、完整性和可用性以及滥用这些系统、网络和数据的行为”，即指那些通过国际互联网和其他计算机网络实施的犯罪，特别是包括了利用互联网实施的侵犯著作权犯罪、计算机相关诈骗、儿童色情犯罪和侵犯信息网络安全的行为。

上述世界各国及国际组织对网络犯罪的定义虽各有不同，但均为各国官方机构或国际组织根据本国国情及网络犯罪在本国发展趋势，界定犯罪的概念。而在我国，由于对网络犯罪的研究是近年来新兴的课题，因此也尚无统一被认可的关于网络犯罪的学术概念。^④笔者认为，要对网络犯罪这类科技犯罪的概念进行准确、科学、全面的总结，必须要用发展的眼光看问题，认识到犯罪行为的种类在不断地发展和变化，因此，对网络犯罪的定义应当反映这类犯罪的基本特征。分析现阶段与计算机、网络技术等信息技术相关犯罪的状况，笔者认为，网络犯罪可以定义为：行为主体利用计算机、网络技术等信息技术，针对计算机网络实施的严重危害计算机、网络和数据安全的，危害社会信息安全，社会危害性严重的行为，或者以计算机网络为主要犯罪手段，并通过网络获取收益，且犯罪结果主要涉及网络的严重危害社会的行为。

① 蒋平.网络犯罪问题研究[M].北京：商务印书馆,2000. 103-104.

② 秦永峰、张阳.论网络犯罪的概念[J].平原大学学报，2002,(3):78.

③ 刘广三.网络犯罪论[M].北京：中国人民大学出版社,1999. 65.

④ 刘江彬.计算机法律概论[M].北京：北京大学出版社,1992.153.

需要说明的是,这里对网络犯罪所下的定义不是刑法学意义上的定义,刑法学意义上的网络犯罪应该具有严惩的社会危害性和刑事违法性两个基本特征。而网络犯罪是短时间内发展起来的一类犯罪,我国刑法1997年修订后才将三类网络犯罪行为规定为刑法意义上的犯罪行为,如非法侵入计算机信息系统的行为、破坏计算机信息系统行为,有的行为则没有刑法条文规定,如为使他人使用而制作、贩卖恶性破坏计算机程序的行为等。虽然后者具有严重的社会危害性,但由于刑事立法的滞后,反而不构成犯罪,不能使用刑罚对其进行处罚。因此,本文定义的网络犯罪是犯罪学意义上的定义。

第二节 网络犯罪的形式

网络犯罪的形式从总体上可分为两种不同的形式:一种是原发模式的网络犯罪;一种是传统模式的网络犯罪。^①

网络犯罪的原发模式是伴随网络而产生的新型犯罪模式,其犯罪行为主要是针对网络信息系统实施的。具体包括:利用网络偷窃、更改或者删除信息数据的犯罪。网络的开放性使得用户的信息数据库实际上如同向外界敞开了一扇大门,入侵者可以在受害人毫无察觉的情况下侵入信息系统,对信息进行破坏,使信息的正确性、完整性和可用性受到破坏,使得系统的信息被修改、删除、添加、伪造或非法复制,造成大量信息的破坏和丢失,从而损害正常使用者的利益;利用网络破坏计算机系统的正常运行。这种犯罪通常采取通过网络散布破坏性病毒、逻辑炸弹或者放置后门程序等形式的行为,以造成最大的破坏性为目的,入侵的后果往往非常严重,轻则造成系统局部功能失灵,重则导致计算机系统全部瘫痪,经济损失巨大。

网络犯罪的传统模式是传统犯罪在网络环境中的转化形式,其犯罪模式和传统犯罪一样,只不过犯罪手段是利用网络实施的。如借助网络传播虚假信息与误导广告的诈骗行为,利用网络传播犯罪方法,散发犯罪资料的行为,以及通过网络进行电子转账、洗钱或通过网上购物的方式销赃等。在计算机个人化(个人拥有与使用)与社会化(联接的社会化)的双重发展下,计算机的犯罪工具作用大大加强,

^① 孙景仙、安永勇.网络犯罪研究[M].北京:知识产权出版社,2006.52.

各种传统犯罪逐步向网络犯罪转化,因而具有了不同于传统环境中实施犯罪的特点,使犯罪对象更趋于不特定的人或物,使犯罪的社会危害性更加严重,也使得对犯罪的侦查与惩罚更为困难。相对于原发模式的网络犯罪,传统模式的网络犯罪则更具有广泛性,除了强奸、杀人等必须以行为人自身或者他人的人身作为犯罪工具的传统型犯罪以外,几乎所有的传统犯罪都有可能利用网络实施。因而这一类犯罪具有一定的共性,就是一个完全的犯罪行为需要网络行为和物理行为结合起来才能完全。

第三节 网络犯罪的特点

犯罪特点是指犯罪现象表征出来的犯罪和罪犯的个别或一般的特殊性或者共同性。网络犯罪的特点是在网络犯罪状况的基础上对网络犯罪的较深层次上的理解,对网络犯罪特点的准确认识和把握,对于预防和控制网络犯罪是必不可少的环节。

一、犯罪主体高智能性

网络是现代科学技术的产物,而网络犯罪则是与之相伴而生的高智能犯罪。网络犯罪的行为人文化程度一般较高,所以网络犯罪手段体现出较强的高科技、专业化特征。^①大多数的网络犯罪,都是行为人经过狡诈而周密的安排,运用先进的专业计算机知识,所从事的智力犯罪行为。这是由于网络领域应用了大量先进的计算机技术和专业知识,没有相关专业技术知识的人是难以完成犯罪。据统计资料显示,当今世界上所发生的网络犯罪中,有70%-80%是计算机高手所为。他们利用网络的缺陷与漏洞,运用丰富的电脑及网络技术,借助四通八达的网络,对网络系统及各种电子数据、资料等信息发动进攻,进行破坏。尤其是随着计算机及网络信息安全技术的不断发展,甚至一些原为计算机及网络技术和信息安全技术专家的职务人员也铤而走险,其作恶犯科所采用的手段则更趋专业化。

二、低风险、高回报性

实施网络犯罪可以极低的成本投入实施犯罪,并容易逃避打击。相对于网络

^① 孙丽波.网络犯罪及其防范[J].法学杂志,1997,(4):16.

犯罪而言,传统的犯罪如抢劫、盗窃、绑架等,网络犯罪可以说是获益大而风险小,网络犯罪的作案者只需要一台计算机、一条电话线、一个调制解调器就可以接入全球性计算机网络中,轻轻点击鼠标或敲几下键盘,就会导致犯罪对象遭受无法弥补的损失。即使是利用网络作为犯罪工具的传统型犯罪,如网络诈骗,也只需在互联网上发布一条虚假产品信息,并公布一个银行账号,就能在短时间内骗取各地网民的大量钱财。这与传统诈骗方式相比,既容易得手,又见效快,而且在查处上有一定的困难,犯罪风险更小。

三、严重的社会危害性和不可预计性

一般认为,网络犯罪社会危害性的大小,取决于计算机网络信息系统的社会作用,取决于社会资产计算机化的程度和计算机普及应用的程度,其作用越大,网络犯罪的社会危害性越大。随着网络信息技术的不断发展,从国防、电力到银行和电话系统现在都是数字化、网络化,一旦这些部门遭到侵入和破坏,不仅对国民经济发展甚至对社会稳定都产生巨大的影响,后果不堪设想。与此同时,社会的网络化也使网络犯罪的对象从金融犯罪到个人隐私、国家安全、信用卡密码、军事机密等等,无所不包。就犯罪所造成的后果而言,网络犯罪将使任何犯罪形式相形见绌。美国联邦调查局曾统计测算,一起刑事案件的平均损失仅为 2000 美元,而一起网络犯罪案件的平均损失高达 50 万美元。几年来美国因网络犯罪造成的损失已在千亿美元以上,年损失达几十亿,甚至上百亿美元,英、德的年损失也达几十亿美元。^①而在我国金融行业网络犯罪中每年造成的直接经济损失也近亿元。如果网络犯罪的危害仅限于财产的损失,那么这种危害尚不足惧。现今网络犯罪却有更深的政治、经济、军事背景,目标往往指向关系国家安全、国计民生的计算机信息系统。

另外,网络犯罪在时间、空间上具有极强的延伸性。其危害结果在犯罪行为被查处后,仍然可在相当长时间,相当广的范围内蔓延,所造成的社会危害是短期内难于消弭的。因此,对于网络犯罪而言,不论是犯罪行为人还是被害人,大多难以预见后果如何。在 1998 年 11 月的“莫里斯”事件中,年仅 23 岁的美国大学研究生莫里斯,将自己编制的蠕虫输入到计算机,由于蠕虫它独立存在于系统

^① 冯树梁.中国预防犯罪方略[M].北京:法律出版社,1994.557.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库